

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 04-6/1-6-2016 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

«09» сентября 2016 года

г. Тверь

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

30.06.2016 Тверское УФАС России выдало Администрацией города Вышний Волочек (далее – Администрация) предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (№ 04-8/8-1967/АП) (далее – Предупреждение): в срок до 01.09.2016 отменить распоряжение Главы города Вышний Волочек от 11.08.2015 № 665-р «О передаче имущества казны муниципального образования «Город Вышний Волочек» в хозяйственное ведение МУП «Ремонтное строительное управление» (далее - распоряжение № 665-р) и принять меры по возврату в казну муниципального образования указанных в распоряжении № 665-р объектов.

Согласно представленной Администрацией информации (письмо от 11.05.2016 № 1208/01-20) распоряжением № 665-р переданы в хозяйственное ведение МУП «Ремонтное строительное управление», переименованному в МУП «Теплоснабжающая компания», следующие объекты теплоснабжения и горячего водоснабжения города Вышний Волочек: котельные, теплопункты, бойлерные, склады для соли в количестве 32 объектов с оборудованием в количестве 368 единиц и передаточными (тепловыми) устройствами в количестве 62 объектов (в том числе камера управления задвижек и теплотрассы).

В соответствии с частью 6 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции о выполнении предупреждения Администрации надлежало сообщить в Тверское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, то есть не позднее 04.09.2016, о чем имеется указание в Предупреждении.

За период с 30.06.2016 по 07.09.2016 зарегистрировано (08.08.2016) только одно письмо Администрации от 02.08.2016 № 1964/01-20, содержащее информацию о том, что Администрация не согласна с выводами Тверского УФАС России, изложенными в Предупреждении, и считает правомерным принятие распоряжения № 665-р, из чего следует, что не считает целесообразным его выполнять, а также ходатайствует об отложении рассмотрения данного вопроса до вынесения судебного решения Арбитражным судом Тверской области по делу

№А66-15365/2015, предметом которого является аналогичное требование кон курсного управляющего Муниципального унитарного предприятия «Теплоэнергетический комплекс города Вышний Волочек» (далее - МУП «ТЭК г. Вышний Волочек») о признании недействительным рас поряжения № 665-р.

Частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлена возможность продления срока исполнения предупреждения по мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено. Вместе с тем, такого ходатайства от Администрации не поступало.

Процедуры отложения срока исполнения предупреждения статьей 39.1 Закона о защите конкуренции не предусмотрено, поэтому основания для удовлетворения ходатайства Администрации отсутствуют.

Передача прав владения и (или) пользования объектами и оборудованием теплоснабжения и горячего водоснабжения, а также отдельными объектами таких систем, должна осуществляться с учетом требований, установленных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) и требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях).

Согласно части 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Учитывая, что объекты коммунальной инфраструктуры города Вышний Волочек

(объекты теплоснабжения и горячего водоснабжения), переданные в хозяйственное ведение МУП «Теплоснабжающая компания», находящиеся в собственности муниципального образования «Город Вышний Волочек», введены в эксплуатацию более 5 лет, передача прав владения и (или) пользования данными объектами может осуществляться только посредством заключения концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

Законодательством о теплоснабжении предусмотрено, что передача прав в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений; закрепление вышеуказанного имущества за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности, запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона (пункт 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции), создание дискриминационных условий доступа на рынок теплоснабжения (пункт 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции).

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 05.04.2011 № 14686/10, в тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Согласно разъяснениям ФАС России от 05.10.2015 № АД/53812/15, которая в соответствии с Административным регламентом, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 20.01.2012 № 22, вправе давать разъяснения по вопросам применения антимонопольного законодательства Российской Федерации, передача прав в отношении объектов теплоснабжения и горячего водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление вышеуказанного имущества за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

По состоянию на 09.09.2016 информация о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения на вышеуказанное имущество, либо

процедуры, предусмотренной статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) не размещена.

Таким образом, действия Администрации по передаче прав на муниципальное имущество - объекты теплоснабжения и горячего водоснабжения путем закрепления указанных объектов на праве хозяйственного ведения за МУП «Теплоснабжающая компания» ограничивают доступ на рынке теплоснабжения и содержат признаки нарушения пунктов 7, 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, Администрацией не выполнено в установленный срок.

Согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании изложенного издан приказ Тверского УФАС России от \_\_.09.2016 № \_\_ о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией города Вышний Волочек частей 7 и 8 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 04-6/1-6-2016 к рассмотрению **на «02» ноября 2016 года в 14 часов 00 минут** по адресу: г. Тверь, ул. Советская д. 23, каб. 120.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 04-6/1-6-2016:

в качестве заявителя:

- МУП «ТЭК г. Вышний Волочек» в лице конкурсного управляющего Батуевой Е.С.;

в качестве ответчика:

- Администрацию города Вышний Волочек (171163, Тверская область, город Вышний Волочек, Казанский проспект, д. 17, ИНН 6908003825);

в качестве заинтересованного лица:

- МУП «Теплоснабжающая компания» (171163, Тверская область, г. Вышний Волочек, наб. Олега Матвеева, 19, ИНН 6908012435).

3. Администрации города Вышний Волочек на основании статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **в срок до «13» октября 2016 года** надлежит представить перечень хозяйствующих субъектов, осуществлявших услуги теплоснабжения на территории города Вышний Волочек за период с 2015 по сентябрь 2016 года.

Лица, участвующие в деле вправе представить иные документы или пояснения, которые полагают имеющими отношение к настоящему делу.

Представляемые в соответствии с настоящим определением копии документов должны быть надлежащим образом заверены.

Приложение: копия приказа на 1л.

Председатель Комиссии Л.В. Посохова